



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA ACADÉMICO PROFESIONAL DE DERECHO

“Modificación del artículo IV numeral 1.16 del Título Preliminar de la Ley N° 27444, respecto al Principio de Privilegio de Controles Posteriores, en los procedimientos administrativos de la Dirección General de Transporte Terrestre del Ministerio de Transportes y Comunicaciones”

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE:

Abogada

AUTORA:

Melissa Carolina Magallanes Janampa

ASESOR TEMÁTICO

Luis Ruelas Llerena

ASESOR METODOLÓGICO

Luis Ruelas Llerena

LIMA - PERÚ

2012

“[...] en el porvenir como en el pasado, para imponer restricciones a la libertad personal, la legislación se inspirará, no en una doctrina abstracta, sino en las necesidades reveladas por la práctica”

«La finalidad es el elemento configurador de los institutos jurídicos».
Rudolf Von Ihiering, *El fin en el Derecho*

(1877)

A las personas que hacen realidad alcanzar mis objetivos, mis padres, cada miembro de mi familia, quienes me apoyan para no quedarme atrás, a las personas que en algún momento me enseñaron lo que aprendí del Derecho, cual si fuera música, una sintonía bella, distante para algunos, pero para mí la ideal...

PRESENTACION

En el procedimiento administrativo, el cual tiene como fin la emisión de un acto administrativo, se cuida paso por paso lo presentado por administrado, a fin de que el pronunciamiento del ente administrativo pueda fallar a favor del administrado, sin embargo, para ello hay una serie de principios enfocados en la Ley de Procedimiento Administrativo General N°27444 que se deben de tomar en cuenta.

En el presente trabajo se tomará como protagonista un principio, sin desmerecer a los demás, esta vez, el de Privilegio de Controles Posteriores, pues será desarrollado en el extenso del trabajo.

Necesitando para ello una vasta información, que al no ser preexistente en su totalidad, alcanzaré a desarrollar este principio, tocando también el de Presunción de Veracidad al ser ambos principios rectores de la Fiscalización Posterior, partiendo de lo particular a lo general, tomando como punto de partida los procedimientos administrativos ingresados a la Oficina de Fiscalización Posterior del Ministerio de Transportes y Comunicaciones, y correspondientes a la Dirección General de Transporte Terrestre.

Veremos en esta tesis, la necesidad de la modificación de la Ley, en cuanto al Principio de Privilegio de Controles Posteriores, podría pasar de ser facultativa a obligatoria, la respuesta la plantearé a lo largo del desarrollo del presente trabajo de investigación.

INDICE GENERAL

INDICE

| | |
|--|----|
| PRESENTACION..... | 5 |
| INDICE GENERAL | 6 |
| RESUMEN | 9 |
| ABSTRACT | 10 |
| CAPITULO I EL PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN | 13 |
| 1. EL PROBLEMA DE INVESTIGACION | 14 |
| 1.1 Planteamiento del problema..... | 14 |
| 1.1.1 Descripción del Problema | 14 |
| 1.2 Formulación del Problema | 17 |
| 1.3 Objetivos | 18 |
| 1.3.1 General..... | 18 |
| 1.3.2 Específico..... | 18 |
| 1.4 Justificación..... | 18 |
| 1.4.1 Justificación Académica..... | 18 |
| 1.4.2 Justificación Socio Jurídica | 19 |
| 1.4.3 Justificación Práctica | 19 |
| 1.5 Delimitación..... | 20 |
| CAPITULO II MARCO TEÓRICO | 21 |
| 2. MARCO TEÓRICO | 22 |
| 2.1. Antecedentes de la investigación..... | 22 |
| 2.1.1. La Violación del Principio de Presunción de Veracidad ¿Se Sanciona a los Responsables? - (Rivas Lombardi, 2006) | 22 |
| 2.1.2. Los Principios de Presunción de Veracidad y de Privilegio de Controles Posteriores en las Contrataciones Públicas. | 22 |
| 2.1.3. El procedimiento de fiscalización - Ex Post | 23 |
| 2.2. Marco Histórico | 23 |
| 2.3. Marco Normativo | 24 |
| 2.3.1. ARTÍCULO IV.- Principios del Procedimiento Administrativo..... | 24 |
| 2.3.2. LEY N° 25035: Artículo 4. | 28 |
| 2.4. Bases Teóricas –doctrinarias..... | 28 |
| 2.4.1. Acto Administrativo..... | 28 |
| 2.4.2. El Principio de Presunción de Veracidad..... | 29 |
| 2.4.3. El Principio de Privilegio de Controles Posteriores..... | 30 |
| 2.4.4. La Fiscalización Posterior | 31 |
| 2.4.5. Sobre el Ministerio de Transportes y Comunicaciones - MTC..... | 31 |
| 2.4.5.1. La Dirección General de Transporte Terrestre..... | 31 |
| 2.4.5.1.1. Oficina de Fiscalización Posterior del MTC | 32 |
| 2.4.5.1.2. Fiscalización Posterior Aleatoria | 32 |
| 2.5. Marco conceptual..... | 32 |
| 2.5.1. Acto Administrativo..... | 32 |
| 2.5.2. Sujetos en el Procedimiento Administrativo..... | 33 |

| | | |
|---------------------------------------|---|----|
| 2.5.3. | Nulidad del Acto Administrativo..... | 34 |
| 2.5.4. | Principios del Procedimiento Administrativo | 35 |
| 2.5.4.1. | Principio de Legalidad | 35 |
| 2.5.4.2. | Principio del Debido Procedimiento | 36 |
| 2.5.4.3. | Principio de Impulso de Oficio | 36 |
| 2.5.4.4. | Principio de Razonabilidad..... | 36 |
| 2.5.4.5. | Principio de Imparcialidad..... | 36 |
| 2.5.4.6. | Principio de Informalismo..... | 36 |
| 2.5.4.7. | Principio de Presunción de Veracidad..... | 37 |
| 2.5.4.8. | Principio de Conducta Procedimental..... | 37 |
| 2.5.4.9. | Principio de Celeridad..... | 38 |
| 2.5.4.10. | Principio de Eficacia..... | 38 |
| 2.5.4.11. | Principio de Verdad Material..... | 39 |
| 2.5.4.12. | Principio de Participación | 39 |
| 2.5.4.13. | Principio de Simplicidad | 40 |
| 2.5.4.14. | Principio de Uniformidad | 40 |
| 2.5.4.15. | Principio de Predictibilidad..... | 41 |
| 2.5.4.16. | Principio de Privilegio de Controles Posteriores..... | 41 |
| 2.5.5. | El Control..... | 42 |
| 2.5.5.1. | Tipos de Control | 42 |
| 2.5.5.1.1. | Control Previo..... | 42 |
| 2.5.5.1.2. | Control Simultáneo | 43 |
| 2.5.5.1.3. | Control Posterior | 43 |
| 2.5.6. | Los Documentos..... | 43 |
| 2.5.7. | Las Declaraciones Juradas | 44 |
| 2.5.8. | La autoridad administrativa | 45 |
| 2.5.9. | Privilegio | 45 |
| 2.5.10. | Seguridad Jurídica | 46 |
| CAPITULO III MARCO METODOLOGICO | | 47 |
| 3. | MARCO METODOLÓGICO | 48 |
| 3.1. | Hipótesis..... | 48 |
| 3.1.1. | Hipótesis General..... | 48 |
| 3.1.2. | Hipótesis Específicas | 48 |
| 3.2. | Variables..... | 48 |
| 3.3. | Diseño de estudio y Tipo de Estudio. | 49 |
| 3.3.1. | Diseño de la Investigación..... | 49 |
| 3.3.2. | Tipo de la investigación. | 49 |
| 3.3.2.1. | Tipo de Investigación Respecto al Objeto | 50 |
| 3.3.2.2. | Tipo de Investigación Respecto al Marco Teórico..... | 50 |
| 3.4. | Población, muestra y muestreo..... | 50 |
| 3.4.1. | Población: | 50 |
| 3.4.2. | Muestra:..... | 50 |
| 3.5. | Métodos de Investigación. | 51 |
| 3.6. | Técnicas e instrumentos de recolección de datos | 51 |
| 3.6.1. | Instrumentos o fuentes informantes | 53 |
| CAPITULO IV RESULTADOS | | 54 |
| 4. | RESULTADOS | 55 |

| | | |
|------|------------------------------------|----|
| 4.1. | Análisis de fuente documental..... | 55 |
| 4.2. | Entrevistas de profundidad..... | 62 |
| 4.3. | Encuestas | 70 |
| 4.4. | Marco normativo | 77 |
| 4.5. | Discusión | 82 |
| 4.6. | Conclusiones..... | 87 |
| 4.7. | Recomendaciones | 88 |
| | Proyecto de Ley..... | 89 |
| | Bibliografía | 93 |

RESUMEN

La tesis planteada, nos acercará a un principio del procedimiento administrativo, el cual adquiere protagonismo en la Oficina de Fiscalización Posterior de la Dirección General de Transporte Terrestre del Ministerio de Transportes y Comunicaciones, se hace referencia al Principio de Privilegio de Controles Posteriores, citado en el numeral 1.16 del artículo IV del Título Preliminar de la Ley del Procedimiento Administrativo General N° 27444, el cual se consolida como Fiscalización Posterior.

Más allá de ahondar, de una manera general, el procedimiento administrativo, el presente trabajo aborda el protagonismo de este principio partiendo de su aplicación y participación en los procedimientos administrativos que han sido llevados a la Dirección General de Transporte Terrestre, y que por un sorteo aleatorio, fueron trasladados a la Oficina de Fiscalización Posterior, y de éstos los que terminaron en nulidad luego su aplicación.

Uno de los fines, es conocer si es que realmente su aplicación otorga seguridad jurídica, o si, es necesario que su aplicación sea más extensa, y discurra sobre todos los procedimientos administrativos realizados, en este caso, dentro del Ministerio de Transportes y Comunicaciones.

ABSTRACT

The thesis proposed, will bring us to a principle of administrative procedure, which takes center stage in the Post Office for the Land Transport Department, Ministry of Transport and Communications refers to the Principle of Privilege Controls Further, cited in paragraph 1.16 of Article IV of the introduction of the General Administrative Procedure Act No. 27444, which established itself as Control Post.

Delve beyond, in a general way, the administrative procedure, this paper addresses the role of this principle based on your application and participation in administrative procedures that have been taken to the Directorate General of Land Transportation, and by lot random, were transferred to the Office Posterior, and these that ended in annulment after application.

One purpose is to know if your application actually gives legal certainty, or if it is necessary that your application is more extensive, and discourse on all administrative procedures, in this case, within the Ministry of Transport and Communications..

INTRODUCCIÓN

En el procedimiento administrativo, guiados bajo una norma actúan los principios del mismo, previstos en la Ley N° 27444- Ley del Procedimiento Administrativo General, ocupando cada principio un rol protagónico en cualquiera de las etapas que afronta el procedimiento, sin embargo, en esta tesis el principio del que partiré indicando sus alcances, es el de Privilegio de Controles Posteriores, aplicado a los procedimientos administrativos que terminaron en nulidad tras su revisión y aplicación de dicho principio en la Oficina de Fiscalización Posterior, perteneciente a la Dirección General de Transporte Terrestre, del Ministerio de Transporte y Comunicaciones.

Lo que se busca en realidad es conocer más acerca de este principio, además de su influencia en la seguridad jurídica, y saber si es necesario tener solo una muestra de procedimientos fiscalizados o que todos los procedimientos sean verificados. Para denotar influencia es necesario tener en cuenta la aplicación del Privilegio de Controles Posteriores, dentro del Ministerio de Transportes y Comunicaciones.

Para lograr este trabajo, he organizado el mismo en IV Capítulos los cuales nos introducen más en el tema en cuestión, el orden es de la siguiente manera:

En el Primer capítulo, denominado “Problema de Investigación” se establece el qué y para qué, se formula el problema, los objetivos y la justificación y limitaciones que se presentaron para el desarrollo del trabajo.

El Segundo Capítulo, hace referencia al “Marco Teórico”, lo que se desarrolla son los antecedentes de la investigación, las bases teóricas en las que se funda, a partir de este capítulo, se pueden observar los términos que se toman como base para mejorar el entendimiento del trabajo, y por ello, no caer en contradicciones.

El Tercer Capítulo, es llamado “Marco Metodológico”, en el cual se plantea la hipótesis general como específica, haciendo mención también a las variables e indicadores intervinientes en la investigación; además de a metodología usada para realizar el contraste con las hipótesis.

Mientras que no el Cuarto Capítulo, a partir de los resultados obtenidos, los cuales son expuestos en este capítulo dando referencia a encuestas, entrevistas e información recolectada, se analizan los resultados planteándose conclusiones, recomendaciones pertinentes, concluyendo con la bibliografía y los anexos correspondientes.